

Provincie Overijssel

Luttenbergstraat 2
Postbus 10078
8000 GB Zwolle
Telefoon 038 499 88 99
Fax 038 425 48 88
overijssel.nl
postbus@overijssel.nl

KvK 51048329
IBAN NL45 RABO 0397 3411 21

Inlichtingen bij

telefoon
@overijssel.nl
Zaaknummer 5747927

SWZ Woningcorporatie
Mevrouw
Postbus 40040
8004 DA ZWOLLE

| Datum | Kenmerk | Bijlagen | Uw brief | Uw kenmerk |
|------------|--------------|----------|----------|------------|
| 09.03.2020 | 2020/0072967 | 2 | | |

Onderwerp: Wijziging ontheffing Wet natuurbescherming

Geachte mevrouw ,

De heer van het adviesbureau Ecogroen heeft, namens uw organisatie, een verzoek tot het wijzigen van uw ontheffing¹ op grond van de Wet natuurbeschermingswet – onderdeel soorten (verder Wnb) bij ons ingediend. Deze hebben wij op 14 januari 2020 ontvangen². U verzoekt ons om één voorschrift uit deze ontheffing aan te passen. In deze brief geven wij onze beslissing weer.

Besluit

Wij hebben besloten³ voorschrift 7 van de ontheffing van 10 oktober 2019 met kenmerk 2019/0290218 te vervangen door:

- Voorschrift 7: Als permanente mitigerende maatregel dient u vogelschroot opgehoogd op de derde panlat aan te brengen. Hierdoor is de ruimte tot aan de derde rij dakpannen voor huismus bereikbaar. Het vogelschroot is van duurzaam materiaal. U dient aan alle voorgevels van de te renoveren woningen over de gehele lengte verhoogd vogelschroot aan te brengen.

Voor het overige blijft de ontheffing, zoals die op 10 oktober 2019 en onder kenmerk 2019/0290218 is verleend, ongewijzigd gelden.

De motivering voor ons besluit is in bijlage 1 (overwegingen) weergegeven.

Leges

U bent voor het in behandeling nemen van uw aanvraag leges verschuldigd⁴. De verschuldigde leges zijn €595,00.

Voor betaling van dit bedrag ontvangt u een factuur. Op deze factuur staat tevens vermeld hoe u eventueel bezwaar kunt aantekenen tegen de hoogte van het legesbedrag en de gehanteerde grondslagen.

¹ Ons kenmerk 2019/0290218

² Ons kenmerk 2020/0072546

³ Op basis van art 3.3, eerste lid van de Wnb.

⁴ Belastingverordening Overijssel

Vragen

Heeft u vragen? Belt u dan met [REDACTED] te bereiken tijdens kantooruren op nummer [REDACTED]. Schrijft u ons een brief of e-mail? Behandel dan één onderwerp per brief of e-mail. Wilt u ook het zaaknummer Z-HZ_WNB-2020-001038 vermelden? Op die manier kunnen wij sneller op uw vraag of opmerking reageren.

Met vriendelijke groet,
namens Gedeputeerde Staten van Overijssel,



Lars Wuijster,
teamleider Vergunningverlening

Bijlagen:

Bijlage 1
Bijlage 2

Overwegingen bij het besluit
Ontheffing van 10 oktober 2019

Afschriften

Een afschrift van dit besluit is tevens verzonden aan:

- Burgemeester en wethouders van gemeente Zwolle;
- Ecogroen BV, [REDACTED] Zuiderzeelaan 53 in Zwolle.

Als u het niet eens bent met dit besluit kunt u bezwaar maken, als u belanghebbende bent.

Stuurt u dan een bezwaarschrift aan ons. Wij controleren dan of wij een juist besluit hebben genomen.

Uw bezwaarschrift is een brief die aan een aantal eisen moet voldoen.

De wet stelt eisen aan uw bezwaarschrift. Die eisen zijn:

1. U zegt met welk besluit u het niet eens bent. Dit doet u door in uw bezwaarschrift het kenmerk te vermelden dat op onze brief staat.
2. U zegt waarom u het niet eens bent met dit besluit.
3. U zet uw naam, adres, handtekening en de datum op uw bezwaarschrift.
4. U verstuurt het bezwaarschrift op tijd. Op onze brief staat een verzenddatum. U stuurt ons binnen zes weken na die datum uw bezwaarschrift.

Uw bezwaarschrift kunt u op 3 manieren aan ons versturen.

1. Met de post naar: Gedeputeerde Staten van Overijssel, Team Juridische zaken, Postbus 10078, 8000 GB Zwolle.
2. Via internet. U gebruikt daarvoor ons digitale bezwaarformulier. U vindt het formulier via <https://forms.overijssel.nl/bezwaar-klacht/bezwaar-beslissing/>.
3. Met een faxbericht. Het faxnummer van het team Juridische Zaken is: 038 – 425 48 02.

Wat als u niet kunt wachten tot er een nieuw besluit is genomen?

Ook als u bezwaar maakt treedt dit besluit gewoon in werking. Dat kan vervelende gevolgen voor u hebben. U kunt de rechtbank dan vragen een voorlopige beslissing te nemen, door een zogeheten 'voorlopige voorziening' aan te vragen. Dit is een aparte procedure die loopt naast de door u gestarte bezwaarprocedure. Voor de behandeling van uw verzoek om een voorlopige voorziening betaalt u een bedrag. De rechter kan beslissen dat wij dat bedrag aan u moeten vergoeden. Voor informatie over het indienen van een verzoek belt u met de Rechtbank Overijssel: 088 – 361 55 55.

Bijlage 1 - Overwegingen bij het besluit

Het besluit bestaat uit de ontheffing en voorschriften. In deze bijlage zijn de overwegingen bij het besluit opgenomen. Het besluiten de overwegingen zijn onlosmakelijk met elkaar verbonden. De overwegingen zijn als volgt opgebouwd:

| | | |
|-----------|---|---|
| A | BEVOEGDHEID, PROCEDURE EN TOETSINGSKADER | 5 |
| A1 | Bevoegdheid | 5 |
| | A1.1 Gedeputeerde Staten van Overijssel bevoegd | 5 |
| A2 | Procedure | 5 |
| | A2.1 Overeenstemming andere provincie | 5 |
| | A2.2 Adviesverzoek aan gemeente | 5 |
| A3 | Toetsingskader soorten | 5 |
| | A3.1 Wettelijke regels | 5 |
| | A3.2 Provinciaal beleid | 5 |
| | A3.2.3 Jaarrond beschermde vogelnesten | 5 |
| B | WEERGAVE VAN DE FEITEN | 6 |
| B1 | Het te wijzigen besluit | 6 |
| C1 | Toetsing wijzigingsverzoek | 8 |
| | C1.1 Wijzigen van voorschrift 7 ten aanzien van de huismus | 8 |
| | C1.2 Toetsing aan overige vereisten | 8 |
| | C1.3 Zorgplicht blijft altijd gelden | 8 |
| D | Slotconclusie | 8 |

A BEVOEGDHEID, PROCEDURE EN TOETSINGSKADER

A1 Bevoegdheid

A1.1 Gedeputeerde Staten van Overijssel bevoegd

De aangevraagde activiteiten vinden plaats op het grondgebied van Overijssel. De activiteiten vallen niet onder de uitzonderingen van de bevoegdheid, zoals weergegeven in het Besluit natuurbescherming⁵. In dat geval zijn Gedeputeerde Staten van provincie Overijssel bevoegd tot het nemen van besluiten op basis van de Wnb (art. 1.3, eerste lid).

Als de activiteiten ook gevolgen heeft voor populaties van soorten op het grondgebied van de aangrenzende provincie (Wnb, art. 1.3, derde lid) stemmen wij ons besluit af met gedeputeerde staten van die provincie.

A2 Procedure

De procedure voor het verlenen van de ontheffing is uitgevoerd in overeenstemming met hoofdstuk 5 van de Wnb. Daarbij zijn de relevante artikelen van de Algemene wet bestuursrecht van toepassing.

A2.1 Overeenstemming andere provincie

De aangevraagde activiteiten vinden plaats op ons grondgebied. De effecten van het project op beschermde soorten zijn beperkt tot ons grondgebied. Overeenstemming met een andere provincie is niet nodig.

A2.2 Adviesverzoek aan gemeente

Wij hebben de aanvraag naar het college van burgemeester en wethouders van Deventer gestuurd met het verzoek om advies. De gemeente is vier weken de gelegenheid geboden om te reageren. Zij hebben niet op ons adviesverzoek gereageerd.

A3 Toetsingskader soorten

Een ontheffing kan worden verleend als aan verschillende kaders is voldaan. In deze paragraaf beschrijven we kort aan welke kaders wordt getoetst.

A3.1 Wettelijke regels

Een verzoek tot ontheffing wordt beoordeeld op basis van de regels, zoals deze zijn opgenomen in hoofdstuk 3, paragraaf 3.1, 3.2 en 3.3 van de Wet natuurbescherming. Bij ons oordeel houden we tevens rekening met het derde lid van artikel 1.10 Wnb.

Ook het Besluit natuurbescherming⁶ en (soms) de Regeling natuurbescherming⁷ zijn voor de toetsing relevant.

A3.2 Provinciaal beleid

Naast de wettelijke regels hebben wij beleid opgesteld in onze Omgevingsvisie. De regels, die daaruit voortkomen, zijn vastgelegd in onze Omgevingsverordening Overijssel 2017 (hoofdstuk 7 Natuur). Hierin zijn onder andere regels met betrekking tot een vrijstelling van bepaalde soorten weergegeven.

A3.2.3 Jaarrond beschermde vogelnesten

Onder invloed van jurisprudentie heeft de Rijksdienst voor Ondernemend Nederland (RVO) in 2009 lijsten opgesteld van de vogelsoorten, waarvan het nest jaarrond beschermd moet worden. Wij hebben deze lijsten van jaarrond beschermde nesten van vogels in 2017 beleidsarm overgenomen.

⁵ Art. 1.3, eerste lid Besluit natuurbescherming

⁶ Art. 3.9 Besluit natuurbescherming

⁷ Art. 3.22 Regeling natuurbescherming i.s.m. art. 3.25 Besluit natuurbescherming

Inmiddels is gebleken dat deze landelijke lijsten niet volledig op onze provincie zijn toegespitst. Daarom hebben wij deze lijsten aangepast. Deze nieuwe lijsten zijn tot stand gekomen aan de hand van de meest recente trends en aantallen van broedvogels in Nederland en in Overijssel. Vervolgens is beoordeeld of de soorten in de juiste categorie waren ingedeeld om de soort aan te merken als soort met vast nest respectievelijk soort met jaarrond beschermd functioneel leefgebied.

Wij hebben 2 lijsten vastgesteld, namelijk:

1. Lijst Vogelsoorten met jaarrond beschermd nesten Overijssel.
2. Lijst vogelsoorten met jaarrond beschermd functioneel leefgebied Overijssel.

De nesten c.q. het ecologisch functionele leefgebied van de soorten op de lijsten zijn beschermd.

Bescherming nesten algemeen

Het nest van een vogel is de plaats of ruimte die een vogel gebruikt voor het leggen en het uitbroeden van de eieren en voor het grootbrengen van de jongen. Indien de soort nest-indicerend gedrag vertoont, zoals het baltsgedrag en het aanslepen van nestmateriaal tot het moment dat de jongen zelfstandig zijn, is het niet toegestaan het nest te verwijderen of de broedlocatie ongeschikt te maken. Het nest-indicerend gedrag is al onderdeel van het broeden.

Als het gaat om vogelsoorten, waarbij de jongen direct het nest verlaten (nestvlinders), is ook de ruime omgeving van het nest belangrijk. In de context van de Wnb valt onder nest zowel de inhoud als de ecologisch functionele omgeving onder het begrip nest. De omvang van de ecologisch functionele omgeving verschilt per vogelsoort. Het betreft de omgeving die nodig is om het broedsucces van de betreffende vogelsoort te garanderen. Onder de verbodsbepaling vallen alle activiteiten die het broedsucces negatief beïnvloeden of teniet doen. Ook situaties, die het nest op zich niet fysiek aantasten, kunnen onder de verbodsbepalingen vallen. Als er bijvoorbeeld sprake is van aantasting van de ecologisch functionele omgeving, waardoor de broedvogel zijn nestplek permanent verlaat.

De meeste vogels maken elk broedseizoen een nieuw nest of zijn in staat een nieuw nest te maken. Die vogels gebruiken hun nest niet als een vaste rust of verblijfplaats. De meeste nesten voor eenmalig gebruik genieten buiten het broedseizoen⁸ niet de bescherming van artikel 3.1 van de Wnb.

Jaarrond beschermd nest of leefgebied

Nesten van de huismus zijn jaarrond beschermd. Voor deze soort geldt dat de specifieke voorwaarden voor het broeden en grootbrengen van de jongen niet overal aanwezig zijn. De broedplekken met het ecologisch functionele leefgebied van deze soort genieten daarom ook buiten het broedseizoen bescherming. Op basis daarvan is bij het verwijderen van (oude) nesten van deze soort altijd een ontheffing nodig. Zonder ontheffing is er sprake van een overtreding van de verbodsbepalingen.

B WEERGAVE VAN DE FEITEN

B1 Het te wijzigen besluit

U verzoekt ons om een bestaande ontheffing aan te passen. SWZ heeft ontheffing namens Gedeputeerde Staten van Overijssel gekregen per brief van 10 oktober 2019 met kenmerk 2019/0290218. De ontheffing is in verband met het verduurzamingsproject van 104 rijtjeswoningen aan de Molenweg, Papaverstraat, Goudsbloemstraat, Asterstraat, Lijsterbesstraat, Assendorperstraat en Leliestraat in de wijk 'Assendorp' te Zwolle.

De ontheffing is verleend voor de verbodsbepalingen genoemd in artikel 3.3, lid 1, voor het beschadigen of vernielen van voortplantingsplaatsen of rustplaatsen van de huismus. Deze ontheffing geldt voor de periode vanaf 10 oktober 2019 tot en met 15 september 2021.

⁸ Het broedseizoen start met nest-indicerend gedrag en eindigt als de jongen geen ouderzorg meer nodig hebben. De duur en periode van het broedseizoen verschilt per soort.

B1.1 Te wijzigen onderdelen

Aanpassen voorschrift 7

Voorschrift 7 uit de ontheffing met kenmerk 2019/0290218 luidt:

"Als permanente mitigerende maatregel dient u vogelschroot opgehoogd op de derde panlat aan te brengen. Hierdoor is de ruimte tot aan de derde rij dakpannen voor huismus bereikbaar. Het vogelschroot is van duurzaam materiaal. U dient dit voor alle te renoveren woningen te realiseren, zoals aangegeven op de kaart in bijlage 3."

U geeft aan dat het realiseren van de vogelschroot over alle lengtegevels disproportioneel hoge kosten geven. Ondanks dat het een halvering is van de hoeveelheid waarvoor ontheffing is verleend, is het nog steeds ruimschoots de hoeveelheid die vanuit de Wet natuurbescherming noodzakelijk is.

U verzoekt ons voorschrift 7 te wijzigen in: "Als permanente mitigerende maatregel dient u vogelschroot opgehoogd op de derde panlat aan te brengen. Hierdoor is de ruimte tot aan de derde rij dakpannen voor huismus bereikbaar. Het vogelschroot is van duurzaam materiaal. U dient aan alle voorgevels van de te renoveren woningen over de gehele lengte verhoogd vogelschroot aan te brengen."

Volgens u komt de functionaliteit van de leefomgeving van huismus niet in het geding. Door het tijdig plaatsen van permanente voorzieningen, die ook fungeren als tijdelijke verblijfplaats en de beschikbaarheid van alternatieve broedplekken in de directe omgeving van het projectgebied blijft de functionaliteit de komende jaren gegarandeerd. Daarnaast wordt een ruime hoeveelheid extra nestplaatsen voor huismus aangebracht door aan alle voorgevels over de gehele lengte verhoogd vogelschroot aan te brengen. Er is gekozen voor de voorgevels omdat de vastgestelde nestlocatie van huismus aan de Goudsbloemstraat 29 aan de voorzijde is vastgesteld. In totaal wordt 450m verhoogd vogelschroot aangebracht. Dit is volgens u ruimschoots de hoeveelheid die vanuit de Wet natuurbescherming vereist is. Het verhogen van het vogelschroot zorgt voor veel extra, duurzame nestgelegenheden. Plekken om te schuilen, foerageren of zandbaden zijn nog steeds bereikbaar omdat huismus nog steeds de woning Goudsbloemstraat 29 kan gebruiken. Daarnaast blijven deze plekken ook bereikbaar voor overige huismussen doordat deze plekken verspreid in de wijk aanwezig zijn en door de werkzaamheden niet aangetast worden. Afbreuk aan de gunstige staat van instandhouding is uitgesloten, omdat diverse maatregelen worden genomen om exemplaren van huismus te ontzien en er ruimschoots alternatieve nestgelegenheden worden aangeboden.

C TOETSING

C1 Toetsing wijzigingsverzoek

C1.1 Wijzigen van voorschrift 7 ten aanzien van de huismus

Door het aanbrengen van het vogelschroot aan één zijde van alle woningen in plaats van aan beide zijden, biedt u de helft minder aan vervangende, permanente verblijfplaatsen voor de huismus aan. In de te renoveren woningen is 1 nest van de huismus aangetroffen. U biedt met 450m aan verhoogd vogelschroot nog steeds ruim voldoende vervangende verblijfplaatsen aan voor de huismus. De wijziging van voorschrift 7 heeft geen gevolgen voor staat van instandhouding van de huismus.

Wij passen voorschrift 7 aan op basis van uw voorstel.

C1.2 Toetsing aan overige vereisten

Op basis van de Wnb⁹ houden wij bij onze besluiten rekening met de vereisten op economisch, sociaal en cultureel gebied. Ook nemen we regionale en lokale bijzonderheden mee in de overweging.

Wij zien geen aanleiding om de gevraagde wijziging van voorschrift 7 te weigeren op basis van art. 1.10, derde lid Wnb.

C1.3 Zorgplicht blijft altijd gelden

Ongeacht wat in het besluit is weergegeven geldt altijd de zorgplicht, zoals deze is weergegeven in de Wnb¹⁰. De zorgplicht geldt voor alle in het wild levende dieren, planten en hun directe leefomgeving.

D Slotconclusie

Er zijn geen belemmeringen op basis van de wettelijke en beleidsmatige regels om voorschrift 7 van het besluit van 10 oktober 2019 met kenmerk 2019/0290218 te wijzigen.

Wij wijzen u erop dat de overige voorschriften van de ontheffing ongewijzigd blijven gelden.

⁹ Art. 1.10, derde lid Wnb

¹⁰ Art. 1.11, eerste en tweede lid Wnb

BIJLAGE 2 – Ontheffing van 10 oktober 2019